



Esta obra está licenciada bajo la Licencia Creative Commons Atribución-NoComercial 4.0 Internacional. Para ver una copia de esta licencia, visite <http://creativecommons.org/licenses/by-nc/4.0/> o envíe una carta a Creative Commons, PO Box 1866, Mountain View, CA 94042, USA.

año, 2021

**CRIPTOMONEDA: LA MONEDA DEL SIGLO XXI, ¿QUÉ DEBE CONOCER LA
LEGISLACIÓN COLOMBIANA PARA UNA CORRECTA IMPLEMENTACIÓN
EN LAS TRANSACCIONES CON ÉSTAS? ***

Jairo Andrés Guevara Rincón

Resumen

El presente artículo de investigación pretende mostrar un análisis socio jurídico exhaustivo sobre las Criptomonedas, iniciando con la historia y los conceptos técnicos. Posteriormente abarcaremos los diferentes pronunciamientos de distintos entes internacionales y nacionales encargados de supervisar y analizar la economía global y la economía interna. Finalmente se analizará el proyecto de Ley 28 de 2018, con el cual se pretende crear una regulación clara sobre el uso de Criptomonedas en los diferentes actos jurídicos que se den en el territorio nacional, para generar seguridad jurídica, sin embargo es importante conocer si la sociedad colombiana está dispuesta a generar este cambio y si al entrar en Vigor este proyecto de ley se lograría cubrir las necesidades operativas que surjan al implementarse las monedas virtuales, llegado así a la conclusión de la efectividad de su implementación en la banca colombiana sin dejar a un lado que esta regulación debe ser rigurosa y contundente para mitigar conductas ilegales dentro del territorio colombiano.

Palabras Clave: Colombia, Criptomoneda, economía, transacción, banca tradicional.

*Trabajo de investigación, elaborado como trabajo de grado bajo la dirección de la doctora Flor María Ávila Hernández, docente de la facultad de derecho de la universidad católica de Colombia, sede Bogotá, Colombia, 2021

***CRYPTOCURRENCY: THE CURRENCY OF THE 21ST CENTURY, WHAT
MUST THE COLOMBIAN LEGISLATION KNOWS FOR A CORRECT
IMPLEMENTATION IN THEIR TRANSACTIONS?***

Abstract

This article aims to show a comprehensive socio-legal analysis of cryptocurrencies, starting with the history and technical concepts. Later we will cover the different pronouncements of different international and national entities in charge of supervising and analyzing the global economy and the internal economy. Finally, draft Law 28 of 2018 will be analyzed, with which it is intended to create a clear regulation on the use of cryptocurrencies in the different legal acts that occur in the national territory, to generate legal security, however it is important to know if the Colombian society is willing to generate this change and if when this bill enters into force it would be possible to cover the operational needs that arise when implementing virtual currencies, it thus reached the conclusion of the effectiveness of its implementation in Colombian banking without leaving on the one hand, this regulation must be rigorous and forceful to mitigate illegal behavior within the Colombian regulatory framework.

Key words: Colombia, Cryptocurrency, economy, transaction, traditional banking

Sumario:

Introducción. 1. Historia de la Criptomoneda. 1.1. Criptomoneda y su funcionamiento. 1.1.1. *BlockChain*. 1.1.2. Minado. 1.1.3. Prueba de trabajo (*Proof To Work*). 1.1.4. Criptomoneda en la *Deep Web*. 1.2. Tipologías de la Criptomoneda. 1.2.1. *StableCoin*. 2. Diferentes tipos de regulación internacional. 2.1. Pronunciamiento de diferentes entidades. 2.2. OCDE, economía digital y Criptomoneda, desafíos fiscales. 2.3. G7 – G20 Sobre el Impacto global de la economía e implementación de la Criptomonedas globales. 2.4. Alianza del pacifico, Territorio *Fintech*. 2.5. Creación de una moneda electrónica gubernamental. 3. Criptomoneda como medio de cambio. 3.1. Experiencia internacional, USA – China, regulación en sus territorios. 3.2. La Criptomoneda en Colombia, uso, distribución y

mercado. **3.3.** Banca tradicional, como cambiar ante el nuevo desafío con la Criptomoneda. Venta, intercambio, integración de divisas. **4.** Realidad Colombiana penetración en el mercado, información, educación. **4.1.** La Criptomoneda en Colombia uso, distribución y mercado. **4.2.** Creación de una moneda electrónica colombiana, ¿es pertinente? **4.3.** Pronunciamiento de diferentes entidades en Colombia acerca de la moneda electrónica, cómo se reguló de 2010 a 2020. **4.4.** Consideraciones del proyecto de ley 028 – 2018. **Conclusiones. Referencias.**

Introducción

Durante el intercambio de bienes y servicios el hombre se ha encontrado con diferentes desafíos en diferentes campos, como lo son lo económico, comercial y personal; parte de esos desafíos son los que se refieren a una moneda o divisa que permita el intercambio sin perder su valor y con la seguridad de no arriesgar el patrimonio que ha construido durante toda una vida.

Actualmente, la sociedad cada vez más híper conectada necesita hacer negocios de manera más ágil, rápida y segura sin importar el lugar en el que encuentren los sujetos ya sea en una ubicación cercana o en los extremos del planeta; el uso del internet como herramienta de venta y compra, gana gran relevancia, así como las nuevas alternativas de pago utilizadas (Becerra, y otros, 2018).

Diariamente transacciones electrónicas son más frecuentes y esto ha ocasionado que la mayoría de las más recientes tecnologías lleven a implementarse hacia el público, en el caso de la Criptomoneda la poca información al respecto así como una inexistente regulación (en este momento cursa un proyecto de ley presentado por el congreso), puede generar pérdidas patrimoniales a las personas del común (quienes finalmente son los usuarios principales), sin que exista un organismo o entidad que pueda ayudarle O SUPERVISAR SU ACCION; todo lo contrario, muchas veces los pronunciamientos dados por algunos organismos apuntan más a dejar en claro que la divisa autorizada en circulación es el peso

Colombiano, algo que en particular no ayuda a defender principios constitucionales de los que se desprenden derechos económicos (Méndez Bonilla, 2018).

El Estado es un actor importante en este tema ya que la influencia de la Criptomoneda en nuestro caso por ser Colombia un mercado financiero emergente puede generar problemas en el mercado financiero, fallas que deberían ser corregidas por esto se ve en la obligación de regular estas nuevas tecnologías siguiendo el camino de muchos otros gobiernos que han salido al paso a los inconvenientes que pueda generar su uso, mas ahora en las épocas en las que vivimos actualmente en las que la confianza en las monedas nacionales está en caída.

En Colombia sin una regulación existente, la Criptomoneda puede jugar un papel importante donde se regule su uso, compra y distribución, pero no puede ser cualquier tipo de regulación, debe ser una encaminada a la integración con la banca tradicional y con la sociedad, permitiendo el uso de tecnologías que pueden mejorar el estilo de vida de los colombianos y evitar posibles actos ilícitos que vulneren a la sociedad en sus derechos (Leguizamón Acosta , 2006).

Dentro de esas maneras alternativas de pago encontramos las Criptomonedas, las cuales las podemos encontrar en distintas variedades por ejemplo: Bitcoin, Ethereum y Dash (éstas son las principales, pero existen otras más), de las cuales surgen distintos interrogantes cómo quién regula o quién protege al consumidor financiero; y cuál es su conveniencia al momento de su uso en la economía mundial y particularmente en la economía colombiana, pero para lograr esto es de suma importancia que conozcamos su historia y cómo funciona para darnos una perspectiva más completa de su significado en la actualidad.

La metodología que se pretende implementar para el desarrollo del objeto de análisis de este artículo, consiste en realizar un estudio a nivel internacional dando una explicación y revisión del concepto de Criptomoneda y sus derivados llegando a un análisis sobre su uso a nivel internacional y comparando su marco de referencia en Colombia, en este sentido se analizan los conceptos que se emiten desde los algunos entes de control de política fiscal, determinando el estado en el que se encuentra la posible regulación y concluyendo cómo a falta de esta se pueden llegar a vulnerar derechos patrimoniales de las personas y desmejorar la economía de un país.

1. Historia de la Criptomoneda.

Determinar un inicio en la Criptomoneda es un tanto confuso por no decir que alienta la leyenda urbana de su creador o equipo de creadores conocidos como Satoshi Nakamoto, del cual se puede encontrar un dominio creado en agosto de 2008, llamado <https://bitcoin.org/>, después hacia noviembre en el sitio metzdowd.com entrego a una lista de correos un documento llamado *“Bitcoin: Un Sistema de Efectivo Electrónico Usuario-a-Usuario”*, así meses después entregaría la plataforma para su implementación y desde ese momento se alimentó este mito, puesto que desapareció con solo la breve aparición la cual presuntamente dio el origen al Bitcoin.

Su origen japonés, también ha sido desmentido y en últimos años se habla de un equipo de desarrolladores. (Champagne, 2014).

En *“Bitcoin: Un Sistema de Efectivo Electrónico Usuario-a-Usuario”*, existe una explicación a profundidad de su funcionamiento y los cálculos y en su conclusión hay una breve línea que explica los que se busca con su creación (Nakamoto, 2009). *“Hemos propuesto un sistema para transacciones electrónicas dependiendo de la confianza”*

Bajo los términos de la confianza funciona la Criptomoneda haciendo que su valor dependa de la oferta y la demanda, es decir, entre mayor sea la aceptación que tenga por parte del público así será su valor como método de pago, por lo tanto, hablar del respaldo que soporte sus valores se da en muy contadas ocasiones.

Desde entonces su valor ha crecido hasta redondear los $58.432\text{US} = 1\text{BT}^2$; lo que hace una atractiva y rentable inversión para muchas personas que la ven como una opción de inversión, pero con una volatilidad tan inesperada a favor tan es así que se debe tener presente que se cuenta con una cuota de riesgo, para el año 2021, se presenta una estrepitosa caída que

² Valor tomado el 04 de abril de 2021 de: <https://coinmarketcap.com/es/convertir/>

posiciona al bitcoin en $36.860\text{US} = \text{BT}^3$, haciendo que este pierda al menos un 40 %, demostrando el fenómeno de la volatilidad (Mundo, 2021).

Colombia en últimos años ha sido parte importante para el comercio de la Criptomoneda en el continente latinoamericano, en los últimos años pronunciamientos de los entes de regulación como la Superintendencia Financiera de Colombia mediante circular del 29 de marzo de 2014, como del Banco de la República bajo el Concepto No. 20348 de 2016 en los que se puede concluir que: i) no es un tipo de divisa permitida (solo el peso colombiano); ii) no se encuentra regulado; iii) no existe quien lo supervise o controle (Superintendencia Financiera de Colombia, 2014), sin embargo, la Dirección de Impuestos y Aduanas Nacionales DIAN manifestó que la minería de Criptomoneda debe ser declarada.

1.1 Criptomoneda y su funcionamiento.

La Criptomoneda es un concepto que se generó antes de la existencia del ensayo Satoshi Nakamoto en el 2009, su origen se da en la década de los 80 con el famoso movimiento denominado *Chyperpunk* en este momento de la historia el criterio utilizado por este movimiento era el uso de la criptografía como herramienta de cambio social y político y posteriormente en “1998 Wei Dei la describió como un nuevo tipo de dinero descentralizado el cual utilizaría la criptografía como medio de control en su creación y transacciones” (Ordinas, 2017)

El funcionamiento de la Criptomoneda es más sencillo de lo que parece, para ilustrar de una manera más clara podría usarse la explicación de los documentos electrónicos de texto; por ejemplo, un documento en *Word* se puede abrir en el dispositivo alojado pero los cambios solo se guardaran en esa copia abierta, para compartir posteriormente estos cambios es necesario trasladar o enviar dicho archivo modificado a donde se quiera revisar o cambiar nuevamente, en la Criptomoneda su funcionamiento es más similar al de los documentos en línea tipo *OneDrive*,

³ Precio bitcoin 1 de junio de 2021, de: <https://es.investing.com/crypto/bitcoin>

cualquier modificación se puede visualizar en la misma cantidad de documentos abiertos, un ejemplo más técnico sería el programa de intercambio de archivos que impacto la industria musical, conocido como “ARES”, cuyo funcionamiento se basaba en la tecnología *P2P* (*peer-to-peer*, red de pares, red entre iguales o red entre pares), la cual se encarga de descargar fragmentos de archivos de una serie de computadores que estén haciendo uso del mismo, por lo tanto un archivo era descargado fragmento a fragmento de todos los equipos que tuvieran en sus discos dicha información (Dolader Retamal, Bel Roig, & Luis, 2017).

1.1.1 BlockChain

BlockChain, es una cadena de bloques en español, no es una tecnología nueva esta viene desarrollándose desde los años 80 ´s y sobre los 90´s se colocó como referente para hacer pagos de manera descentralizada sin contar con el sistema bancario (Porxas & Conejero, 2002), sin embargo, esto no quiere decir que no se haya aplicado esta tecnología en otros campos en los que curiosamente el derecho se encuentra como por ejemplo los *smart contract*.

Ahora es importante recordar el ejemplo dado en el título anterior sobre el documento electrónico, en el primer caso nuestro archivo podía ser modificado en un solo sitio, o cómo este mediante internet podría ser editado al tiempo en muchos otros sitios, el *BlockChain* en estos términos y cuando la información la tiene solo un individuo podemos hablar de una “autoridad central”, que es la que se encarga de administrar y en la que reposa esa información, es decir que la información no es pública y se basa entonces en una relación de confianza tal y como sucede con la Criptomoneda, pero se diferencia en que esta ha centralizado la información.

El *BlockChain* como tecnología usada para pagos implica un cambio en la economía moderna puesto que acaba con esa autoridad central, permitiendo que la información repose en miles de redes y autorizando que sean visualizados de manera abierta, cabe aclarar que estos que acceden a estos datos deben ser participantes de la red (Dolader Retamal, Bel Roig, & Luis, 2017).

1.1.2 Minado

La minería de Criptomoneda es un término relacionado al poder de cómputo necesario que se necesita para completar las operaciones matemáticas complejas que se usan en los *BlockChain* (Sánchez Méndez, 2018), este poderío de cómputo se usa para lograr descifrar y así validar dichos bloques, al hacerlo esta genera su recompensa lo que finalmente hace que existan muchos mineros, agregando más poderío de cómputo para estos cálculos matemáticos, estas operaciones previenen a su vez el ingreso de Bitcoin falsos (Bit2me, 2019).

Esta actividad alrededor del mundo ha venido siendo gravada como es el caso de la Argentina, en la cual llega al 30% según la ley de impuestos de la ganancia (DIGITAL, 2020).

Para el caso colombiano, este es objeto de cobro pues si bien no se encuentra regulado en el país se perciben comisiones que corresponden a ingresos por lo tanto generan renta, forman parte de su patrimonio y tiene efectos en materia tributaria (Dian Concepto No. 20436 de 2017, 2017).

1.1.3 Prueba de trabajo (*proof to work*)

La prueba de trabajo *POW* según sus siglas en ingles es el algoritmo de consenso en una red *BlockChain*, con el *POW* se confirman transacciones efectuadas y es el algoritmo que se descifra de parte de los mineros para autenticar o rechazar ese bloque, es pues este algoritmo el que se encarga de dar las recompensas a cada uno de estos.

Esta prueba de trabajo se realiza resolviendo un algoritmo o acertijo matemático, como lo son *función hash* y factorización entre otros, la respuesta a esta se llama *hash*, con el crecimiento de la red de cómputo estos también se vuelven más complejos (Tar, 2019).

1.1.4 Criptomoneda en la *Deep Web*

En la *Deep Web* el fenómeno de la Criptomoneda nos ha mostrado el más lado oscuro de la seguridad para hacer transacciones ya que se presenta el anonimato para realizarlas, razón por la cual en la *Deep Web* las transacciones de bienes y servicios ilícitos están al orden del día.

La independencia es uno de los rasgos más sobresalientes de este tipo de moneda electrónica, ya que no permite control sobre el origen o destino de las operaciones, podría incentivar su uso con fines ilícitos, como pagos de actividades delictuales, lavado de activos, trata de personas y financiación del terrorismo, entre algunas.

Armas, drogas y servicios sexuales son los pagos más recurrentes en los sitios de la *Deep web*, esta consecuencia es uno de los resultados negativos de la falta de control, es inexistente ya que al no tener esa autoridad central que supervise o funja como entidad de control, es difícil la coexistencia con el sistema bancario tradicional, en este aspecto se ha optado más la idea de banco central nacional o CBDC, *Central Bank Digital Currency* o moneda digital del banco central en español, que sería una entidad gubernamental como el banco central de los países que se encargaría de la emisión de *Bitcoin* o Criptomoneda gubernamental, como veremos más adelante la creación de un *StableCoin*.

En los últimos años se ha desacelerado el consumo de las Criptomonedas en la *Deep Web* por la popularidad que ha ganado a nivel mundial la propia Criptomoneda, también hay que agregar que existe un menor anonimato de la *Deep web*, adicional la llegada de nuevas tecnologías permite que las autoridades rastreen billeteras que han recibido Criptomonedas por actividades sospechosas (Molina, 2018).

Se presenta el fenómeno en la red en la venta de este tipo de activos sin ningún control, sitios de estos pueden capturar datos sensibles del usuario (Andres Barrios, 2017), por eso parte del control del estado en la Criptomoneda es evitar fraudes en su adquisición.

1.2 Tipologías de la Criptomoneda.

Dentro de la Criptomoneda existen diferentes tipos, el respeto por el libre mercado en una herramienta de uso público permite con los respaldos adecuados y revisiones pertinentes la coexistencia de varios proyectos (*Bitcoin, Litecoin, Primecoin, Namecoin, Ripple, Dogecoin, Ethereum, Dash, Petro.*), como se ha mencionado antes esta depende para operar de la confianza y su uso en el mercado.

1.2.1 *StableCoins*

Esta tipología de Criptomonedas caracteriza por tener respaldo de manera que no depende absolutamente de la confianza. El respaldo de estas se debe a que se soportan en dólares otras Criptomonedas, oro u otro tipo de bienes. Existen algunas de estas como *Tether* y *Truecoin* que se respaldan en dólar estadounidense (Schär, 2019) en Latinoamérica se encuentra el caso del *Bitcoin* venezolano como conocido como “Petro” que tiene respaldo en petróleo, hierro o diamante venezolano, los casos de las Criptomoneda gubernamentales o estatales, en su gran mayoría son proyectos, y no han salido a la luz como en Rusia, Suecia o Israel (Godoy, 2019).

¿Pero de qué sirve la tarea de la implementación de una *StableCoin* en un país determinado?, Una *StableCoin* tiene dentro de sus características más importantes el hecho de poseer un respaldo en una moneda estatal de ahí su nombre de *moneda estable*, de esta manera se eliminarían puntos en contra de las Criptomoneda como la alta volatilidad por situaciones como las vistas en el año 2021, en la que un simple tweet de parte del CEO de Tesla, Elon Musk, puede desencadenar en la pérdida de la mitad de su valor (Monica, 2021).

2. Diferentes tipos de regulación internacional.

En el marco legal extranjero algunos países han logrado iniciar o inclusive regular el uso de las Criptomonedas dentro de su territorio, esto se ha dado porque han encontrado beneficios para el estado en temas de tributación y a los particulares en sus transacciones. De esta forma encontramos la siguiente información:

Corea Del Sur	Su regulación es mucho más inquisitiva, puesto que solo permite la transacción de las monedas virtuales solo a través de cuentas bancarias, por lo tanto, deben tener una relación contractual con el banco, por lo que es de esperarse que los bancos fortalecen sus aspectos de seguridad y antifraude, las entidades deben ejercer vigilancia sobre las actividades sospechosas (España, 2018).
México	Las transacciones en criptodivisas hace poco iniciaron su regulación estos criptoactivos no están en sí respaldadas por el Banco de México o el gobierno Federal, sin embargo, las operaciones realizadas con esta divisa deben estar regidas bajo la regulación existente.
Estados Unidos	Las operaciones en criptomonedas a nivel federal son tratadas como mercancías susceptibles de ser gravamen tributario. Las operaciones que se hagan en criptodivisas como el <i>Bitcoin</i> deberán ser registrada ante la red de control de crímenes financieros FINCEN.
Japón	Este es el país que ha presentado más avances en temas regulatorios la ley promulgada ha permitido que se utilice el Bitcoin como método efectivo de pago.

Nota: Cuadro elaboración propia, recoge información (Informe de Ponencia para primer debate al proyecto de Ley 28 de 2018 Senado, 2018)

Ya enfocándonos en el continente americano, más exactamente en estados unidos, no existe una clara regulación por existir dos organismos que vigilan y regulan, una que es la *SEC* (en inglés, *Securities and Exchange Commission* o en español, Comisión de Bolsa y Valores), encargada de las Criptomonedas donde se ha reconocido que son valores y CFTC regula donde las Criptomonedas están relacionadas con futuros, opciones y contratos de derivados.

Venezuela cuenta con el Petro y tiene el respaldo de petróleo, oro, hierro y diamante (Superintendencia Nacional de Criptoactivos y actividades Conexas, 2019), sin embargo, la baja confianza en el mercado no permite que su penetración sea mayor en la región.

2.1 Pronunciamientos de diferentes entidades.

En el caso de la Organización de Naciones Unidas ONU la *CEPAL (Comisión Económica para Latinoamérica y el Caribe)*, recomienda el uso de la Criptomoneda a los países del caribe eso con el fin de evitar las altas demoras en pagos, remesas y giros, mejorando así la calidad de vida de la población al establecer la utilidad de la Criptomoneda en este tipo de operaciones por su practicidad. Esta información se recoge en su documento Oportunidades y riesgos asociados con el advenimiento de la moneda digital en el Caribe (Bissessar, 2016)

Para la Organización de los Estados Americanos OEA, los desafíos del riesgo cibernético en el sector financiero para Colombia y américa latina se centran en los fraudes cibernéticos, dicho documento ve con preocupación el ingreso de nuevas tecnologías que al no estar regulas generan incertidumbre y pueden generar nuevas amenazas en el ámbito de la ciberseguridad.

Con la aparición de nuevas tecnologías para facilitar las tareas todos los usuarios ejemplo de ello los pagos móviles, las Criptomonedas y las tecnologías financieras ampliadas se derivan nuevas inquietudes relacionadas con los fraudes cibernéticos (Asociación Bancaria y de Entidades Financiera de Colombia y Organización de Estados Americanos, 2019).

Esas inquietudes pueden referirse a la falta de aclaración o normatividad por las autoridades para tal fin, así como la educación al usuario en cuanto se refiere al uso de estas nuevas tecnologías, que no son inofensivas y deberían ser tenidos en cuenta todos los riesgos que puede generar a la población.

2.2 OCDE, economía digital y Criptomoneda, desafíos fiscales.

La Organización para la Cooperación y el Desarrollo Económico por sus siglas OCDE, dentro de los desafíos fiscales que enuncio en su *documento “Desafíos fiscales*

derivados de la Digitalización: Informe provisional 2018 “, se encarga de enumerar esos elementos a considerar en el momento de la implementación de la moneda en el mundo y lo que esto puede acarrear para la banca internacional, la integración de esta nueva moneda, claramente demuestra que no todas las economías están altamente sistematizadas o cómo la misma organización le llama “modelos altamente digitalizados”.

Es preciso anotar que este informe incluye dos principales secciones, que son la potestad o jurisdicción tributaria, en el que se incluyen las reglas de nexo de sujeción y las reglas de atribución de beneficios con utilidades, que en ultimas quiere evitar que estos servicios electrónicos establezcan empresa fachada o que su responsabilidad sea limitada, por lo que sus utilidades no sean consideradas finalmente y su tributo no sea el que realmente debería pagarse; la otra sección hace referencia a una propuesta anti erosión de la base que realmente como se lee en informe final busca evitar la doble tributación pero permite que cada país cobre el impuesto, siempre y cuando el país de origen de dicho servicio no haya realizado el cobro, es decir, debe tener unas reglas de coordinación claras entre los estados (OCDE, Desafíos Fiscales, derivados de la digitalización: Informe provisional , 2018).

Estos modelos altamente digitalizados, hacen referencia a países híper conectados que cuentan con modelos en comunicaciones que les permitiría sin dañar su economía bancaria implementar gravámenes o restricciones a la Criptomoneda que no impacten en la banca tradicional y que su misma sociedad conozca el funcionamiento siguiendo parámetros claros, bajo este entendido se podría deducir que sin un desarrollo en telecomunicaciones con mayor penetración de la tecnología el impacto fiscal será mayor.

Estos modelos cuentan con varias características que permiten que las implementaciones de nuevas tecnologías económicas sean puestas en marcha: 1) Escala sin presencia física; 2) alta dependencia en activos intangibles y gran importancia de la información, por último; 3) Contribuciones de los usuarios. Estos elementos darían cuenta de empresas sin presencia física, pero con una presencia en la economía doméstica de dicho país (Higuera Ornelas, 2019).

Este informe provisional hace parte del plan de acción contra la erosión de la base imponible y el traslado de beneficios (BEPS, por sus siglas en inglés), que son medidas anti

elusión, o se dé el fenómeno de la doble tributación el "informe provisional" busca que algunas actividades que hacen parte de los servicios digitales, apliquen un impuesto por la prestación de estos servicios, sin embargo muchos países no se encuentran de acuerdo porque se piensa que traerá inestabilidad y riesgos dentro del dinamismo de su economía interna (OCDE, Desafíos Fiscales, derivados de la digitalización: Informe provisional, 2018).

Hacia 2020, la OCDE presenta su "*Informe del Secretario General de la OCDE sobre los impuestos para los Ministros de Finanzas y los Presidentes de los Bancos Centrales del G-20 - octubre de 2020*", en el que la organización sigue presentando medidas de cobro de impuestos a empresas de este sector y en el cual se pueden evidenciar las siguientes líneas:

"Los criptoactivos y, dentro de ellos, las monedas virtuales, se están desarrollando rápidamente. La capitalización general del mercado de las monedas virtuales alcanzó los 354.000 millones de dólares en septiembre de 2020". (OCDE, <http://www.oecd.org/>, 2020)

Es innegable la cantidad de riqueza que desplaza este tipo de negocios, por esto radica gran parte de la preocupación sobre la inestabilidad que puede generar intervenir este tipo de negocios, de ahí la integración y el desarrollo de algunas medidas impositivas para comenzar a controlar el gran flujo de dinero y control a la riqueza en distintas partes de mundo.

2.3 G7 – G20 Sobre el Impacto global de la economía e implementación de la Criptomonedas globales.

El caso del G7 no dista mucho de las opiniones y preocupaciones de la OCDE, países como Francia (presidencia temporal), se encargan de instar a la comunidad internacional a crear grupos de trabajo y hojas de ruta buscando la mejor manera de regular y controlar la Criptomoneda, en esto requieren que los bancos centrales puedan utilizar normas en defensa del consumidor y evitar el blanqueo de dinero o lavado de activos (Expansión, 2019)

Preocupa para el G7 la creación de monedas por parte de los grandes de la industria tecnológica como el caso *Facebook* con su moneda Libra, la cual cuentan con el respaldo de

compañías como *MasterCard*, *PayPal* y *Uber*, sin contar actualmente con el respaldo de un banco, se habla de la creación de mini Estados, por la cantidad de usuarios que utilizan sus servicios, en el caso de *Facebook* según el informe Digital In 2017 Facebook, con 1.871 millones (Kemp, 2017) es una de las redes sociales con mayor influencia en el mundo de ahí su afán por la creación de una moneda, que finalmente desafiaran las monedas soberanas de cada país.

La comunidad internacional está en proceso de la creación de la tasa digital o “tasa Google”, nacida en el seno del G20, este tipo de impuesto busca reivindicar las políticas fiscales de los Estados, para la recaudación de impuestos sobre la ganancia de estas gigantes.

China, como vimos anteriormente no tiene políticas flexibles hacia estas compañías, sin embargo, ha dejado ver con preocupación si la llegada de estas políticas fiscales afecta la productividad comercial e industrial, dejando en claro la falta de políticas de coordinación entre los diferentes países (Hermosin Gandul, 2019).

En su momento en el G7 se habló de las *StableCoins*, con un documento llamado “*Investigating the impact of global StableCoins*”, en el cual analiza la estabilidad de los *StableCoins*, su interacción con el usuario, eficiencia en la manera de los recaudos, además teniendo en cuenta la alta volatilidad del *Bitcoin* se da espacio para hablar de servicio al cliente y cuidados del consumidor (Group, 2019).

Sería importante analizar el modelo de los *StableCoins*, ya que estos al tener un respaldo en bienes tangibles o susceptibles de ser cuantificados en la economía tradicional generan más confianza en la banca tradicional lo que permite ese acercamiento que podría perfeccionar más adelante la relación de las dos.

2.4 Alianza del pacifico, Territorio Fintech

Es importante señalar que cuando se habla de territorio Fintech se habla no solo de la Criptomoneda, sino se hace referencia a cualquier tipo de negocio que involucre medios electrónicos que a su vez tenga interés financiero, en este aspecto negocios como plataformas

de pago, crédito digital, financiación colaborativa (*crowdfunding*), así como las empresas emergentes conocidas como *Start-Ups* y entidades financieras trabajan en este campo de innovación (Arciniegas, 2019), por lo que podemos entonces determinar que Fintech, está pensado en la región como un término que cobija a nuevas tecnologías financieras que ya hacen parte de la vida de los pobladores en la región tal es el ejemplo de las plataformas de pago que son esenciales en países de la región que por sus distancias y pobreza hace parte de una tecnología económica de tipo social, que ayuda al sostenimiento de la región, pero en la cual no se pueden igualar sus diferentes tecnologías.

Se puede leer en el Documento de 2017 / 2018 realizado en Colombia que en su momento tenía la presidencia Pro Tempore, llamado “*Principios orientadores para la regulación Fintech en la alianza del pacífico*”, este marca la cooperación entre los Estados que conforman la alianza del pacífico Chile, Colombia, México y Perú, en el en el marco del Foro del Arco Pacífico la cual se encuentra inspirada en la Declaración Presidencial de Lima del 28 de abril de 2011 y tiene como eje la conformación de un área de integración profunda, que busca avanzar progresivamente hacia la libre circulación de bienes, servicios, capitales y personas.

Esta alianza tiene elementos muy similares a los usados por el *G7*, *OCDE*, *G20*, en el que no se busca irrespetar la soberanía de cada uno de los miembros si no se espera una adecuada cooperación entre sus miembros para así mismo controlar temas como el lavado de activos y blanqueo de capital, con lo que también supone en la región la prevención de la variedad de crímenes transnacionales.

Para la región esto marca un hecho importante ya que define unos objetivos importantes para lograr una integración de las tecnologías Fintech en la región, esos objetivos son: a) fomento de la innovación en la prestación de servicios financieros; b) preservación de la integridad, estabilidad financiera y protección al consumidor; c) promoción de la competencia; d) mayor inclusión y profundización financiera. Todos estos objetivos tienen como eje central al consumidor por lo que se plantea como un ejercicio valioso para la llegada de la Criptomoneda a la región ya que en ultimas la falta de regulación como hemos mencionado, es la que genera que los consumidores arriesguen su patrimonio y por conexidad su calidad de vida.

2.5 Creación de una moneda electrónica gubernamental.

El caso de mejor estudio se encuentra en nuestro continente, el Petro venezolano que se respalda en Petróleo, diamante, oro y hierro venezolano. El Petro presenta una propuesta de ser una solución tecnológica de pagos y remesas, pero los constantes cambios en su estructura y el constante cambio de tecnología de *Token* generaron la creación de propias llaves de seguridad y de esta forma el hecho de contar con el equipo vía *Twitter* para cada acción no dejaron la Criptomoneda fuera atractivo (Ramirez Escudero, Cómo el mismo gobierno venezolano mató al Petro antes de nacer, 2020).

En otros países como Rusia, Suecia o Japón se estudia la posibilidad de la creación de una Criptomoneda gubernamental (Tovar, 2018), sin embargo sería un largo camino, puesto que esto tendría que ir de la mano con la implementación de plataformas, *BlockChain*, elección de un *Token* sobre el cual funcionar alianzas estratégicas, así como la interacción con el usuario y una regulación que integre las Criptomonedas a la economía del país que lo hiciese, sin lugar a duda una tarea enorme para cualquier Estado y más con los estados latinoamericanos que históricamente no han sido buenos administradores.

La coexistencia de públicos y privados sería la mejor manera de manejar la Criptomoneda, así en algunos aspectos técnicos el estado no gastaría recursos importantes con apoyo técnico deficiente; el privado podría construir la infraestructura, como ha ocurrido en el área de las telecomunicaciones (Sánchez Méndez, 2018).

3. Criptomoneda como medio de cambio.

Ya habiendo visto algunos elementos técnicos y pronunciamientos de la comunidad internacional sobre las diferentes propuestas para implementar la Criptomoneda a nivel mundial, es importante saber cuál es su valor al cambio y si es posible su coexistencia con las monedas en curso legal.

En cuanto a su valor, parte de la crítica de la misma comunidad internacional y es la alta volatilidad que genera y crea incertidumbre en el momento de usarse como medio de cambio para la compra de bienes, a la fecha ha mostrado esa volatilidad en alza pero no conocemos caídas fuertes de la Criptomoneda, pero dicha volatilidad es un arma de doble filo que está sujeta a la confianza de los inversores, conocido como el síndrome de adopción, este es explicado por El *CEO* y fundador de *Homelend*⁴, Itai Cohen, quien describe que el síndrome de adopción el valor de un activo se basa en las mismas expectativas que genera su adopción a cierto sistema (Pollock, 2018).

Como recordaremos el grupo del G7, se había pronunciado sobre la confianza y la solidez que tenía algunas de las *Stable Coins*, justamente porque ellas evitan la volatilidad de los mercados y así ¿cómo afectaría dicha volatilidad al usuario de a pie en caso de implementar la Criptomoneda?, si no se llegara a proteger la explosiva subida o caída, es posible que si la Criptomoneda no puede estar estable los costos de bienes o servicios no se podrían pactar sobre la misma un bien mueble que cueste 1BT, lo que sería equivalente a 213.454386 ⁵ de pesos al día de hoy y podría tener una caída súbita que no se puede pronosticar con antelación generando que esta pierda la mitad de su valor o la cuarta parte del mismo, así produciría un detrimento patrimonial a quien recibió la moneda y entregó el bien pudiendo adentrarse en procesos civiles, además del perjuicio generado para sí, sin ser una actitud encaminada a estafar o engañar a el vendedor; es muy posible que el comprador también tenga un detrimento en su patrimonio, en conclusión este tipo de acciones son las que el estado debe impedir para que el ingreso de nuevas tecnologías no afecten derechos patrimoniales de las personas.

⁴ Homelend <https://www.homelend.net/>

⁵ Valor tomado el 04 de abril de 2021 de: <https://coinmarketcap.com/es/convertir/>

3.1. Experiencia internacional, USA – China, regulación en sus territorios.

En estados unidos la Criptomoneda no ha tenido un camino fácil, si bien las autoridades de USA se han encargado de concientizar sobre el uso de la misma no ha sido posible una regulación acorde a las necesidades del establecimiento norteamericano o de sus usuarios.

En su momento la *SEC* (siglas en inglés para Comisión de Seguridad y Cambio), se encargó de reconocer en el 2013 como “bienes” a la Criptomoneda y por ende como medio de pago por su uso en *Deep web* o *Darknet*, esto por motivos meramente fiscales, hacia el 2014 esta misma entidad publica un informe que cita los riesgos de las Criptomonedas (SEC comision de valores de EEUU, 2014), entre estos riesgos menciona la falta de respaldo del gobierno así como no tener un respaldo sólido en sus activos, pero como ha sucedido en la mayoría de los casos no se ha visto un planteamiento a futuro de cómo manejar esos riesgos. Como en la mayoría de Estados sucedió la burocracia ha jugado un papel central para su regulación ya que entre el *IRC* (*Internal Revenue Service*), *SEC* y la *Commodity Futures Trading Commission* (*CFTC*), no han podido ponerse de acuerdo en la normatividad ya que como hemos visto la cantidad de aspectos regular son considerables.

Dentro del mismo desorden, al momento de regular se crea la *Bitlicense*, la cual se dirigió hacia las compañías en Nueva York, pero en su regulación se destacaba la invasión de la privacidad del cliente exigiendo requisitos que lo que generaron fue una fuga de información en las compañías, lo que ha causado que hasta la fecha *Bitlicense* se haya actualizado (Muchin Rosenman, Katten, 2015).

Más tarde se generaría una pérdida de confianza importante sobre la moneda en los Estados Unidos la que fue aprovechada por china hasta el 2017, año en que dicho país endureció las normas contra la Criptomoneda hasta el punto de prohibirlas. El informe *ARK Invest 2017, Bitcoin: “Ring the Bell for a New Asset Class”*. muestra los diferentes criterios que hay en estas entidades donde la *CFTC* (Comisión de Negociación de Futuros de Productos Básicos), declara que el *Bitcoin* es un producto básico, *IRS* (Servicio de Impuestos Internos) lo considera como una propiedad y por último la comisión de valores, ha sostenido que se debe ver de manera subjetiva.

Unos de los casos estudiados por el gobierno de Estados Unidos ha sido el caso Libra, la moneda de *Facebook* en la que se cita en el congreso a Mark Zuckerberg, *CEO* de *Facebook* y deja al descubierto la falta de información que tienen los congresistas, ya que la mayoría de sus preguntas se enfocan sobre la seguridad en internet, pero no estima el uso de una Criptomoneda. La respuesta final de *Facebook* es la de no promover el uso de la Libra, si no de fortalecer las monedas nacionales, lanzando la Criptomoneda propia hacia octubre de 2020, pero a causa de la pandemia del generada por el *Covid-19* muy seguramente se postergue aún más (Sanz, 2020).

En estados unidos se está presentando el fenómeno de las universidades reconocidas o entidades internacionales como la UNICEF, que hacen que la Criptomoneda se entienda de otra manera, así como grandes compañías como *Wikipedia* e *Internet Archive* que usan la Criptomoneda como medio de pago, ya que con estas se evitan los altos gastos de transacción.

En china la Criptomoneda ha tenido un turbulento empleo en especial con el *Bitcoin*, hacia el 2014 la mayoría de las transacciones a nivel global se daban en este país, con su moneda El Yuan como medio de cambio género que después de unos años el gobierno chino comenzara a colocar restricciones hacia el *Bitcoin* argumentando el daño o afectación hacia su economía (Ramirez Escudero, ¿Cómo pasó China de comerciar Bitcoin a crear su propia criptomoneda?, 2020). Esto ocasionó el escape de inversores chinos, para lo cual su estado pensó en la creación de una moneda gubernamental con el fin de atrapar esos grandes capitales que estaban interesados en las monedas digitales o virtuales y con esta idea se crea una moneda por el banco central chino (*CBDC*, *Central Bank Digital Currency* o moneda digital del banco central en español), esta moneda es la DCEP (Pago electrónico en moneda digital, DC / EP), que ha sido creada por un banco central (Castiblanco, 2020), es decir tiene control de parte de una entidad del estado por los que el control y procedencia de dinero es identificada, creando la única moneda digital de curso legal en china.

Para 2021, china, considero que la Criptomoneda no podía ser utilizada para transacciones financieras, debido a la utilización de la misma en diferentes negocios ilícitos, este pronunciamiento se da después de la estrepitosa caída causado por las opiniones de Elon Musk *CEO* de *Tesla*, ya que dicha compañía no aceptaría más ninguna Criptomoneda para la compra de sus vehículos (Monica, 2021); finalmente el gobierno chino insto a sus

ciudadanos a no usar ninguna criptodivisa argumentando la no protección al consumidor en caso de incurrir en pérdidas, pero es de anotar que en ese país como en el resto del mundo se pueden hacer transacciones en línea sin ningún impedimento (BBC News Mundo, 2021).

3.3 Banca tradicional, cómo cambiar ante el nuevo desafío con la Criptomoneda. Venta, intercambio, integración de divisas.

Las Criptomonedas han tenido un desarrollo en la banca en general logrando un posicionamiento en algunos países como un medio alternativo a la moneda tradicional, buscando así optimizar recursos y minimizar gastos, por lo tanto, esta transformación digital sigue en una constante evolución y en la medida que éste avance se genera un impacto en sectores financieros y fiscales de manera directa.

Una gran diferencia que existe entre la banca tradicional y la Criptomoneda, consiste en que la segunda no tiene un respaldo gubernamental y por esta razón es muy difícil que se encuentre controlado, vigilado o supervisado, así mismo, al no ser un bien tangible en las transacciones realizadas por los usuarios deja la sensación de que estas monedas carecen de valor propio y en consecuencia este valor se deriva esencialmente de su uso en el mercado, y la confianza que logren producir en el público.

En una banca no tradicional y dispuesta a utilizar esta alternativa monetaria podríamos encontrar que pueden ser usadas por gente del común, pero al no existir una confianza y conocimiento en esta tecnología no se ha creado un marco regulatorio alrededor de la Criptomoneda, en un primer lugar se debe este fenómeno a que en algunos países (por no decir que en la mayoría) no es permitido este uso, por parte estas entidades bancarias lo no ha permitido la transformación de la banca y en segundo lugar no persiguen el mismo objetivo. La moneda virtual es un acceso libre y dinámico a toda clase de público, esto permite que de manera rápida y con menores costos se logren obtener bienes y servicios a lo largo y ancho del mundo, con menos dificultades que con la moneda tradicional, por ejemplo el cambio o la inflación interna en cada país, hoy en día es mucho más barata la comisión al enviar un pago en Criptomonedas que en el sistema bancario tradicional.

¿Cuál sería entonces la realidad bancaria en caso de que se integre la Criptomoneda en el sistema bancario tradicional?, en vista de esa nueva realidad el sistema bancario debe modernizarse. En la utilización de *BlockChain*, así como la interacción del banco con el usuario deben implementar nuevas políticas estatales bancarias en cada uno, para que comiencen este nuevo capítulo, igualmente se debe controlar la excesiva volatilidad de la Criptomoneda y controlar las transacciones que se tengan, es claro que debe controlar también el crimen trasnacional en delitos delicados como por ejemplo la trata de blancas que maneja este tipo transacciones con estas monedas.

A nivel nacional, el Banco de la República como ente encargado de emitir, manejar y controlar los movimientos monetarios del país, los cuales únicamente se efectúan en la moneda del curso legal, el peso Colombiano no han dado un reconocimiento a la moneda virtual o Criptomoneda como activo equivalente al peso.

Las monedas virtuales no han sido reconocidas por el régimen cambiario colombiano como divisas dado que no cuentan con el respaldo o la participación de los bancos centrales. Adicionalmente, estos instrumentos no se caracterizan por su alta liquidez en el mercado, lo que significa que no son fácilmente intercambiables sin restricciones en la forma o montos negociados, circunstancias que no las hacen congruentes con las condiciones señaladas para su consideración como divisa de libre uso por el Fondo Monetario Internacional y el Banco de Pagos Internacionales. (Banco de la República, 2017)

La intermediación, control y burocracia que existe en la banca tradicional tiene como fin que el Estado tenga un control sobre sus transacciones y mercado interno, sin embargo, con el nuevo fenómeno bancario virtual se hace importante plantear que si la economía quiere evolucionar e ir a la par con los desarrollos financieros digitales que traen consigo ganancias, para ello se deben crear políticas claras que permitan su uso sin dejar de un lado las características de esta moneda como la libre negociación de forma directa sin recurrir a riesgos y gastos asociados con la existencia de intermediarios.

Vale la pena entonces preguntarse si ¿la economía colombiana se encuentra en estos momentos estable para iniciar con esta adaptación de monedas virtuales?

4. Realidad Colombiana, penetración en el mercado, información, educación.

4.1 La Criptomoneda en Colombia uso, distribución y mercado

Desde la creación del *Bitcoin* en el año 2009 su uso y la masificación de las criptodivisas se han acrecentado, es por esto por lo que algunas naciones se han pronunciado al respecto con el ánimo de tomar alguna posición legal frente al tema. En Colombia por ejemplo a pesar de que no se ha reconocido ni prohibido expresamente las transacciones en la moneda virtual ni por el legislador ni por autoridad monetaria, se realizan transacciones a diario.

Al igual que las monedas virtuales, los *Bitcoins* nacen por medio de algoritmos matemáticos que rompen cadenas de bloques cifrados. Según Colombia Fintech ⁶, diariamente en Colombia se intercambian alrededor de US\$500.000 en Bitcoin en rubros de gastronomía, servicios digitales y turismo.

En Colombia los mercados financieros y el comercio tienen hoy un nuevo foco de atención: las monedas virtuales, en especial una de las más sonadas el *Bitcoin*, instrumento financiero digital, descentralizado y encriptado (usa contraseñas) que reporta en el país, (en volumen) más de US\$500.000 diarios. (Colombia Fintech, 2020)

Así las cosas, en Colombia se ha evidencia un uso del *Bitcoin*, pero no es una operación que sea muy reconocida a nivel nacional, aún se desconoce entre el público su existencia, uso, funcionamiento, beneficios y riesgos. Aunque los organismos gubernamentales en materia financiera han sentado su punto de vista muy conservador sobre

⁶ Fintech es la suma de ‘financiamiento’ y ‘technology’, un movimiento de pequeñas empresas que buscan cambiar la forma en la que se perciben los servicios financieros utilizando la tecnología. Colombia Fintech es la asociación de empresas Fintech de Colombia, creada en el 2016 y cuyo fin consiste en crear un ecosistema dinámico para el desarrollo de los negocios Fintech en Colombia.

esta nueva práctica de transacciones sus pronunciamientos no han dado un aval sobre el uso de las monedas virtuales.

Colombia no puede ser ajena a los avances tecnológicos en materia de la incorporación de esta nueva banca a su sistema monetario actual, se debe ir evolucionando e ir a la par con el desarrollo en el mercado mundial observar, estudiar y analizar cómo se ha legislado en otros países y cómo lo han adoptado y revisar los efectos en su economía, ya que al no estar a la vanguardia ocasionaría que en el caso en el que esta tendencia explote positivamente y sea la nueva banca internacional, un estancamiento económico, sin embargo ¿Por qué sigue la tendencia de mantener la banca tradicional en el país? y si se adoptan las monedas virtuales en Colombia ¿es pertinente la creación de monedas virtuales propias Nacionales?

4.2 Creación de una moneda electrónica colombiana, ¿es pertinente?

En Colombia ya se ha lanzado al mercado la moneda virtual denominada *Triskel*, diseñada y desarrollado por colombianos y con gran proyección a corto plazo, esta moneda fue creada en el 2018 por la compañía *Fénix Line Premium*.

El *Triskel* cuenta con un sistema de registro transaccional que permite saber cuál es la procedencia del dinero y así evitar la recepción de dinero del cual se desconoce su origen, sin embargo su uso en Colombia se ha caracterizado por malos hábitos, es decir se dio para estafar a los usuarios, resultados de esto la Superintendencia Financiera de Colombia y otras entidades de vigilancia y control se pronunciaron contundentemente y llevaron procesos administrativos en contra de la compañía *Fénix Line Premium* (Superintendencia Financiera de Colombia, 2014)

Pero la experiencia en este caso con *Triskel* no debería ser la regla para la implementación de una moneda gubernamental, lo importante en la Criptomoneda como ya hemos analizado es la confianza del mercado en ella y que se conozca la procedencia del dinero, al poder determinar este tipo de elementos, se podría pensar en un Criptomoneda que genere credulidad, es una tarea enorme si de por medio no existe una regulación clara, cosa que actualmente en el país no existe.

Estas circunstancias generan serios riesgos relacionados con la estabilidad financiera, protección al consumidor, evasión tributaria y aplicación de la regulación cambiaria, que aún están siendo evaluados y estudiados a nivel global y cuyas respuestas normativas se encuentran todavía en una fase muy preliminar.

4.3 Pronunciamiento de diferentes entidades en Colombia acerca de la moneda electrónica, cómo se reguló de 2010 a 2020

Ante el surgimiento de la Criptomoneda en Colombia y sus riesgos en el uso, se han desencadenado una serie de pronunciamientos de los entes reguladores del sistema financiero, La Superintendencia Financiera de Colombia (SFC) y el Banco de la República para informar al público su posición frente a este fenómeno y mitigar los riesgos a los que se enfrentan al realizar este tipo de operaciones virtuales. Al respecto, se evidencian las siguientes afirmaciones:

SUPERINTENDENCIA FINANCIERA DE COLOMBIA	BANCO DE LA REPÚBLICA
<p>La SFC mediante circular Carta Circular 029 de 2014: (Superintendencia Financiera de Colombia, 2014)</p> <ol style="list-style-type: none"> 1. Prohíbe a sus vigiladas cualquier tipo de invertir, custodiar o intermediar con las monedas virtuales, así mismo, solicita al público el no uso de las monedas virtuales. no tienen el respaldo en activos físicos o de un banco central, por lo que su valor puede llegar a ser efectivamente cero, convirtiéndolas así en una especulación. 2. Las plataformas transaccionales de este tipo de moneda no se encuentran reguladas por la 	<p>El banco de la República mediante Oficio GG2105 del 29 de septiembre de 2016, ha manifestado acerca de la moneda virtual (Banco de la República, 2016):</p> <ol style="list-style-type: none"> 1. Ninguna moneda virtual ha sido reconocida por el legislador ni por la autoridad monetaria. No constituye un activo equivalente al peso (moneda legal) y por consiguiente no extingue obligaciones. 2. Las monedas virtuales no han sido reconocidas como divisas por el regimen cambiario colombiano ya que no cuentan

<p>ley colombiana y tampoco se encuentran sujetas a la inspección vigilancia y control de la SFC. No hay una garantía en los eventos en los que se generen pérdidas a los usuarios, el riesgo inherente a esta clase de operación recae exclusivamente en los usuarios.</p> <p>3. Las plataformas transaccionales se encuentran domiciliadas en diferentes jurisdicciones, por lo que su regulación vigilancia y control no se encuentra en la legislación de Colombia. Así pues, lo que se realice en transacciones no se encuentra amparada bajo ley colombiana.</p> <p>4. Ante el anonimato que se usa en estas plataformas transaccionales, se puede generar actividades ilícitas o fraudulentas como lavado de activo y financiación del terrorismo (LAFT), así como impide trazar una ruta sobre la identificación del beneficiario final.</p> <p>5. Dentro de los riesgos operativos a los que se enfrentan los usuarios son los posibles hackeos donde sus billeteras virtuales puedan ser robadas.</p>	<p>con la participación ni respaldo de los bancos centrales.</p> <p>3. Las entidades financieras y del mercado de valores no han sido autorizadas para emitir o vender monedas virtuales.</p> <p>4. Resalta los riesgos operacionales enunciados en la Carta Circular 029 de 2014 emitida por la SFC.</p>
---	---

Nota: Cuadro elaboración propia

Vale la pena resaltar que la Dirección de Impuestos y Aduanas Nacionales (DIAN), también sentó pronunciamiento y al respecto manifestó que:

- la actividad de minería está gravada a través de renta. Las ganancias producto de negociaciones con Criptomonedas deberán ser declaradas en renta.

- Establece que la minería de monedas virtuales conlleva la obtención de un bien incorporal con un valor que se le atribuye por consenso.
- La obtención de monedas virtuales a cambio de un servicio prestado y/o a título de comisiones se consideran ingresos gravados en Colombia.
- En relación con residentes o sociedades nacionales, se les recuerda que las rentas en el extranjero se encuentran gravadas.
- Las monedas virtuales hacen parte del patrimonio y pueden conducir a la obtención de una renta presuntiva. (Dirección de Impuestos y Aduanas Nacionales, 2017)

Sin embargo, es importante resaltar que la falta de regulación en Colombia y su postura ante estas transacciones no es clara, es un criterio ambiguo y confuso. En una primera parte no prohíbe su uso y comercialización, pero rechaza la idea de generar actividades de comercio tal como se ve reflejado en los pronunciamientos dados por la SFC y El Banco de la República, pero por otro lado en cuanto a la tributación si hay un pronunciamiento en el cual refleja su intención de gravar a través de renta la actividad de la minería.

Es entonces cuando vemos que estas declaraciones no son tan lógicas, al final generan confusiones afectando la economía de los usuarios y por consiguiente vulnerando derechos fundamentales, derechos económicos y patrimoniales al no permitir un libre uso sin tanta restricción.

¿no es pertinente que Colombia en la virtualidad en la que se encuentra el mundo actual a causa de la pandemia causada por el COVID 19, de un paso firme al futuro e inicie con este cambio o realice el ejercicio de poner las dos monedas a circular y analice cual sistema es más efectivo en términos de generar utilidades o si ambos puedan existir a la par?

4.4 Consideraciones del proyecto de Ley 028 de 2018

En respuesta a la incertidumbre jurídica que se ha venido manifestando a causa del uso de las Criptomonedas en Colombia se presentó un proyecto de Ley 028 de 2018, “Por el cual se regula el uso de las monedas virtuales o Criptomonedas y las formas de transacción con éstas en el territorio de Colombia y se dictan otras disposiciones”. De esta forma, el legislador busca brindar una mayor seguridad jurídica, en el entendido que cualquier persona es candidata para usar las monedas virtuales, para realizar los negocios jurídicos que lo permitan dando así un permiso manifiesto para su circulación teniendo en cuenta las excepciones existentes como aquellas entidades sometidas a vigilancia y control por parte de la Superintendencia Financiera de Colombia.

El proyecto de Ley está compuesto por cinco capítulos que abordan los aspectos de interés de la propuesta para regular el uso de las monedas virtuales y la forma de transacción de estas en el territorio colombiano.

El primer capítulo aborda en 7 artículos, el objeto, principios, definiciones, entidades de operaciones con Criptomonedas, consentimiento informado, operaciones o transacciones con monedas virtuales y representación en moneda legal de las Criptomonedas.

El segundo capítulo aborda en 2 artículos la definición de trading con Criptomonedas y de los inversores.

El tercer capítulo aborda en 2 artículos la inspección, vigilancia y control sobre entidades de operaciones de Criptomoneda.

El capítulo cuarto con dos artículos determina las sanciones que se conlleva por su mal uso.

El capítulo quinto con 3 artículos establece los impuestos a las operaciones con Criptomonedas, creación del fondo de reserva de fluctuación de Criptomonedas y la vigencia. (Informe de Ponencia para primer debate al proyecto de Ley 28 de 2018 Senado, 2018, pág. 2)

El objeto de esta Ley es regular las transacciones y operaciones civiles y comerciales de las monedas virtuales, entre personas sometidas a derecho privado y/o público que se encuentren dentro del territorio colombiano para adquirir bienes y servicios, así como establecer el marco de vigilancia, control, protección e inspección sobre todas operaciones.

De los aspectos más importantes incorporados en el proyecto de Ley 028 de 2018, me gustaría resaltar los siguientes:

- I. Los sujetos involucrados en las operaciones deberán suministrar los datos como montos y frecuencias de las operaciones que realizan con las monedas virtuales.
- II. En cuanto al valor de las monedas virtuales deben cotizarse en pesos colombianos, de acuerdo con su precio al momento de la transacción.
- III. Previo a la constitución de las sociedades comercia se debe solicitar autorización al Ministerio de Tecnologías de la información y de las comunicaciones.
- IV. El control, inspección y vigilancia corresponde de la siguiente manera: i) a la Superintendencia de Industria y Comercio respecto de la relación entre esta y el adquirente en especial a lo relacionado con comercio electrónico, oferta, publicidad engañosa y lo demás regulado en el Estatuto del Consumidor; ii) al Ministerio de Tecnologías de la Información y de las Comunicaciones quien hará uso de las atribuciones de que trata la ley 1341 de 2009.
- V. Las sociedades registradas ante la cámara de comercio deben contar con medidas de control para prevenir el lavado de activos y financiación del terrorismo LAFT.
- VI. Quienes presten los servicios de plataformas de intercambio de criptoactivos, al momento de hacer cualquier tipo de transacción deberán publicar las características técnicas de la comercialización con Criptomonedas y los riesgos que corren las personas que adquieren este tipo de moneda.
- VII. Los prestadores de este servicio deben adoptar sistemas de prevención de lavado de activos y financiación de terrorismo SARLAFT, el cual deberá estar aprobado por la Unidad de Información y Análisis Financiero UIAF.

Vale la pena resaltar a modo de análisis lo que el Proponente Honorable Senador Rodrigo Villalba afirma sobre la necesidad que existe de aprobar este proyecto de ley en Colombia y de esta forma mitigar los riesgos a los que pueden caer los usuarios al usar estas monedas virtuales.

En Colombia hace falta dar más espacios e incentivar la creación, desarrollo e implementación de nuevas tecnologías aplicadas al sector financiero y los mercados financieros, también es cierto que se debe vincular al proceso la aquiescencia de la banca central y la Superintendencia Financiera, pues con el presente proyecto se busca poner en orden jurídico actividades que si bien es cierto se desarrollan en la virtualidad, también es cierto que son dineros de los colombianos, que debemos propender por su protección cuando invierten sus ahorros y recursos de capital en monedas virtuales, que hacen riesgosa la inversión y de alto impacto económico al llegar a desaparecer cualquiera de las plataformas usadas como medios del negocio virtual. (Informe de Ponencia para primer debate al proyecto de Ley 28 de 2018 Senado, 2018, pág. 44)

Conclusiones.

En cuando a las autoridades encargadas del manejo de la política monetaria a nivel mundial, no deberían ser tan cerradas a la hora de incluir las monedas virtuales y aceptar el flujo de estas, sin embargo, al regularlas y permitirles se debe tener presente que esta regulación debe ser rigurosa pero no sofocante en el sentido en que, al ser una banca descentralizada y abierta para cualquier ciudadano, puede prestarse para actividades ilegales o LAFT.

Es una tarea ardua que el estado decida la implementación de monedas virtuales y adaptarse a la modernidad en la materia financiera debido a que el Estado tiene una concepción tradicional en su banca

Las entidades sometidas a la inspección y vigilancia por parte de la Superintendencia Financiera de Colombia tienen prohibido custodiar, invertir o intermediar con Criptomonedas.

En Colombia el desarrollo de esta regulación debe ir a la par con el desarrollo de herramientas tecnológicas que permitan emplear una adecuada plataforma en las transacciones que se realicen, mitigando cualquier riesgo operativo que pueda presentarse.

Actualmente el régimen legal colombiano no tiene un marco legal para las Criptomonedas, lo único existente son los conceptos de emitidos por las entidades gubernamentales, los cuales no son claros al contrario son confusos sobre el uso de la Criptomoneda en Colombia. No lo permiten, pero si deben gravar renta y no se sabe al final como se deben presentar estas operaciones dentro de la contabilidad de cada persona que realice un acto jurídico en donde se haga con esta moneda.

El proyecto de Ley 028 de 2018, lo que pretende es dar a conocer un marco regulatorio en sentido amplio y de esta forma permitir el uso de las Criptomonedas para cualquier tipo de acto jurídico, el cual ayudaría en gran medida a la economía interna del ciudadano de a pie y a su vez a la generación de efectos tributarios positivos para acrecentar las arcas del Estado, en este entendido recibiría tributo tanto de la banca tradicional como de esta nueva banca.

Bibliografía

- Andres Barrios, M. (2017). *Ciberdelitos amenazas criminales en el ciberespacio*. Madrid: Reus.
- Arciniegas, C. (9 de septiembre de 2019). *¿Qué es y cómo funciona el Fintech en Colombia?* Obtenido de <https://www.asuntoslegales.com.co/consultorio/que-es-y-como-funciona-el-fintech-en-colombia-2905585>
- Asociación Bancaria y de Entidades Financieras de Colombia y Organización de Estados Americanos. (Octubre de 2019). *Desafíos del Riesgo Cibernético en el Sector Financiero para Colombia y América Latina*. Bogotá: Asobancaria y OEA.
- Banco de la República. (29 de septiembre de 2016). *Oficio GG2105 de 2016*. Colombia, Colombia.
- Banco de la República. (22 de diciembre de 2017). *Concepto JDS-27301*. Colombia, Colombia.
- Becerra, J., Cotino Hueso, L., León, I., Sánchez Acevedo, M., Torres Ávila, J., & Velandia Vega, J. (2018). *La cuarta revolución tecnológica: un nuevo paradigma de comprensión de la sociedad y el Estado más allá del big data e Internet*. Bogotá: Editorial Universidad Católica de Colombia.
- Berentsen, A., & Schär, F. (2019). *La economía de las tecnologías financieras y las monedas digitales*. Basilea: CEPR Press.
- Bissessar, S. (01 de 2016). Opportunities and risks associated with the advent of digital currency in the Caribbean. *Studies and Perspectives*, 46-61.
- Bit2me. (3 de Marzo de 2019). <https://academy.bit2me.com/>. Obtenido de <https://academy.bit2me.com/>: <https://academy.bit2me.com/que-es-minar-bitcoins/>
- Camargo, J., & Lopez, E. (10 de 12 de 2019). Criptomoneda ¿paradigma moderno o discusión sin alcance práctico? *Revista Principia Iuris*, 15(31), 30-45.
- Castiblanco, J. (11 de noviembre de 2020). *¿Qué es la DCEP o Yuan digital? La criptomoneda del gobierno chino*. Obtenido de <https://ingenierosdemarketing.com.co/2020/11/11/que-es-la-dcep-o-yuan-digital-la-criptomoneda-del-gobierno-chino/>
- Champagne, P. (2014). *El libro Satoshi*. New York: e53 Publishing LLC.
- Colombia Fintech. (2020). *Colombia le apuesta a los Bitcoins*. Obtenido de Colombia Fintech: <https://www.colombiafintech.co/novedades/colombia-le-apuesta-a-los-bitcoins>

- DIGITAL, E. (19 de Septiembre de 2020). <https://www.iproup.com/>. Obtenido de <https://www.iproup.com/economia-digital/16906-mineria-de-criptomonedas-impuestos-a-pagar-en-argentina>
- Dirección de Impuestos y Aduanas Nacionales. (2017 de agosto de 2017). DIAN. *Concepto 20436*. Colombia, Colombia.
- Dolader Retamal, C., Bel Roig, J., & Luis, M. T. (2017). LA BLOCKCHAIN: FUNDAMENTOS, APLICACIONES Y RELACIÓN CON OTRAS TECNOLOGÍAS DISRUPTIVAS. *Economía industrial*, 33-36.
- España, A. I. (7 de Noviembre de 2018). <https://www.ig.com/>. Obtenido de <https://www.ig.com/>: <https://www.ig.com/es/estrategias-de-trading/la-regulacion-de-criptomonedas-alrededor-del-mundo-181107>
- Expansión. (21 de 07 de 2019). *Eexpansión, S.A. DE C.V.* Recuperado el febrero de 2021, de Expansión.mx: <https://expansion.mx/economia/2019/06/21/francia-quiere-que-el-g7-evalue-normas-para-las-criptomonedas>
- Godoy, G. (19 de Julio de 2019). <https://es.cointelegraph.com/>. Obtenido de <https://es.cointelegraph.com/>: <https://es.cointelegraph.com/news/state-backed-cryptocurrencies-country-list-and-plans>
- Group, G. W. (2019). *Investigating the impact of global stablecoins*. Octubre: G7 - FMI.
- Hermosin Gandul, A. (6 de Agosto de 2019). <https://www.heraldo.es/>. Obtenido de <https://www.heraldo.es/>: <https://www.heraldo.es/noticias/economia/2019/06/08/el-g20-perfila-un-impuesto-a-los-gigantes-de-internet-para-2020-1319287.html>
- Higuera Ornelas, J. (2019). *Digitalización de la economía: Propuestas de la OCDE para resolver los desafíos fiscales*. D.F: Colegio de contadores publicos de Mexico.
- Informe de Ponencia para primer debate al proyecto de Ley 28 de 2018 Senado. (12 de diciembre de 2018). Gaceta del Congreso. Colombia, Colombia.
- Jimenez, C. (27 de 07 de 2018). Gaceta del Congreso. *Proyecto de Ley 28 de 2018 Senado*. Bogotá, Colombia, Bogotá: Imprenta de Colombia.
- Kemp, S. (24 de 01 de 2017). *wearesocial.com*. Recuperado el 09 de 2020, de We Are Social Ltd.: <https://wearesocial.com/special-reports/digital-in-2017-global-overview>
- Leguizamon, Acosta, W. (2002). Principios Economicos de la Constitucion Colombiana. Novum Jus, 19-28.
- Méndez Bonilla, M. S. (2018). Responsabilidad del estado frente a la circulación de monedas electrónicas en colombia: el bitcoin. Trabajo de Grado. Universidad Católica de Colombia. Facultad de Derecho. Bogotá, Colombia.

- Molina, F. (5 de Marzo de 2018). <https://criptotendencia.com/>. Obtenido de <https://criptotendencia.com/2018/03/05/como-funcionan-las-criptomonedas-en-la-deep-web/>
- Muchin Rosenman, Katten. (2015). *New York BitLicense Regulations Virtually Certain to Significantly Impact Transactions in Virtual Currencies*. New York: Katten.
- Nakamoto, S. (2009). *Bitcoin: Un Sistema de Efectivo Electrónico Usuario-a-Usuario*. <https://bitcoin.org/>.
- OCDE. (2018). *Desafíos Fiscales, derivados de la digitalización: Informe provisional*. Paris: OCDE.
- OCDE. (12 de 10 de 2020). <http://www.oecd.org/>. Obtenido de <http://www.oecd.org/newsroom/la-comunidad-internacional-renueva-el-compromiso-de-hacer-frente-a-los-desafios-fiscales-derivados-de-la-digitalizacion-de-la-economia.htm>
- Ordinas, M. (1 de 10 de 2017). *Banca March*. Obtenido de www.bancamarch.es: <https://www.bancamarch.es/recursos/doc/bancamarch/20170109/2017/informe-mensual-octubre-2017-historia.pdf>
- Pollock, D. (21 de Mayo de 2018). <https://es.cointelegraph.com/>. Obtenido de <https://es.cointelegraph.com/news/volatility-the-necessary-evil-of-cryptocurrency-and-how-to-handle-it>
- Porxas, N., & Conejero, M. (2002). Tecnología blockchain: funcionamiento, aplicaciones. *Actualidad Jurídica Uría Menéndez*, 24-36.
- Ramirez Escudero, D. (9 de septiembre de 2020). *¿Cómo pasó China de comerciar Bitcoin a crear su propia criptomoneda?* Obtenido de <https://es.beincrypto.com/como-paso-china-comerciar-bitcoin-btc-crear-propia-criptomoneda/>
- Ramirez Escudero, D. (29 de Agosto de 2020). *Cómo el mismo gobierno venezolano mató al Petro antes de nacer*. Obtenido de <https://es.beincrypto.com/>: <https://es.beincrypto.com/como-mismo-gobierno-venezolano-mato-petro-antes-nacer-parte-1/>
- Sánchez Méndez, J. (2018). Relación de largo plazo entre el BitCoin, los indicadores de bolsa y los principales commodities a nivel mundial: un análisis de series de tiempo 2012 – 2018. Trabajo de grado. Universidad Católica de Colombia. Facultad de Ciencias Económicas y Administrativas. Bogotá, Colombia.
- Sanz, J. (21 de 1 de 2020). *¿Qué está pasando con la criptomoneda LIBRA de Facebook?* Obtenido de <https://www.finanzas.com/>: https://www.finanzas.com/mercados/que-esta-pasando-con-la-criptomoneda-libra-de-facebook_14025951_102.html

- Schär, F. (2019). *La economía de las tecnologías financieras y las monedas digitales*. Basilea: CEPR Press.
- SEC comisión de valores de EEUU. (7 de Mayo de 2014). <https://www.sec.gov/>. Obtenido de [https://www.sec.gov/](https://www.sec.gov/oiea/investor-alerts-bulletins/investoralertsia_bitcoin.html): https://www.sec.gov/oiea/investor-alerts-bulletins/investoralertsia_bitcoin.html
- Superintendencia Financiera de Colombia. (26 de marzo de 2014). SFC. *Carta Circular 029 de 2014*. Clombia, Colombia.
- Superintendencia Nacional de Criptoactivos y actividades Conexas. (2019). Petro hacia la revolución digital económica. *Cartilla de Superintendencia Nacional de Criptoactivos y actividades Conexas*, 1-11.
- Tar, A. (11 de Diciembre de 2019). <https://es.cointelegraph.com/>. Obtenido de <https://es.cointelegraph.com/>: <https://es.cointelegraph.com/explained/proof-of-work-explained>
- Tovar, A. (1 de Noviembre de 2018). <https://www.cambio16.com/>. Obtenido de <https://www.cambio16.com/paises-que-han-legalizado-las-criptomonedas/>